

ЗАО «Р-Фарм»

ул. Берзарина, дом 19, корп. 1, г. Москва,
123154

Уполномоченному органу - Министерство
финансов Республике Адыгея

г. Майкоп, ул. Пионерская, 199

Государственному бюджетному
учреждению здравоохранения Республики
Адыгея ««Адыгейский республиканский
клинический онкологический диспансер»

385017, г. Майкоп, ул. 2-ая Короткая, 6

Оператору электронной площадки

ЗАО «Сбербанк-АСТ»

Милютинский переулок, дом 10, стр 4,
г. Москва, 101000

РЕШЕНИЕ

по делу №К-37/14 о нарушении законодательства о размещении заказов

Резолютивная часть оглашена 22.04.2014

Решение в полном объеме изготовлено 23.04.2014

Комиссия Управления Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея по контролю в сфере закупок (далее – Комиссия УФАС) в составе: председателя Комиссии УФАС – заместителя руководителя Управления – Женетля А.Ш., членов Комиссии УФАС: ведущих специалистов - экспертов Управления Вдовиной О.Ю., Кошко Г.Ю. и Хачемизовой З.К., в присутствии представителя

Заказчика – Государственного бюджетного учреждения здравоохранения Республики Адыгея «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер» (далее – ГБУЗ РА «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер») - <...> (доверенность от 25.03.2014 №243), рассмотрев жалобу ЗАО «Р-Фарм» от 08.04.2014 №982 на действия единой комиссии Уполномоченного органа – Министерства финансов Республики Адыгея) при проведении электронного аукциона №0176200000114000082 на право заключения контракта на поставку лекарственного средства Бевацизумаб для ГБУЗ РА «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер» в связи с признанием второй части заявки не соответствующей требованиям Закона о закупках и документации об аукционе (далее - аукцион), а также проведя внеплановую проверку документов закупки в соответствии с пунктом 1 части 15 статьи 99 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее – Закон о закупках)

УСТАНОВИЛА:

Уполномоченным органом 17.03.2014 на официальном сайте Российской Федерации в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» для размещения информации о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг zakupki.gov.ru (далее – Официальный сайт) размещены извещение и документация электронного аукциона №0176200000114000082. Начальная (максимальная) цена контракта – 1 037 900,0 (один миллион тридцать семь тысяч девятьсот) рублей. Документация об Аукционе утверждена главным врачом ГБУЗ РА «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер» <...> 27.02.2014 г..

В Управление Федеральной антимонопольной службы по Республике Адыгея (далее – Адыгейское УФАС России) 16.04.2014 поступила жалоба ЗАО «Р-Фарм» (далее – Заявитель) от 08.04.2014 №982, направленная ФАС России для рассмотрения по подведомственности. В жалобе Заявитель указал, что по результатам рассмотрения второй части его заявки она была признана единой комиссией Уполномоченного органа не соответствующей пп. 2 п. 3.5.1.3 части 1, пп. д) пп.3 п. 25 документации об аукционе (вторая часть заявки не содержит декларацию о соответствии участника аукциона требованиям, установленным п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках).

По мнению Заявителя действия единой комиссии Уполномоченного органа при рассмотрении второй части заявки совершены с нарушением действующего законодательства, что нарушает его права и законные интересы, а также в жалобе он отметил, что в соответствии с п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках участник закупки должен обладать исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, а гражданское законодательство Российской Федерации определяет исключительные права как субъективные имущественные права на соответствующий результат интеллектуальной деятельности и средство индивидуализации и перечень результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации, которым предоставляется правовая охрана содержится в статье 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации, при этом предметом аукциона

является поставка лекарственного препарата и проектом контракта не предусмотрена передача Заказчику исключительных прав на какие либо результаты интеллектуальной деятельности.

На основании изложенного в жалобе, Заявитель просит признать действия комиссии Уполномоченного органа при рассмотрении вторых частей заявок, содержащими нарушение требований статьи 69 Закона о закупках и обязать отменить протокол подведения итогов аукциона, осуществить надлежащее проведение электронного аукциона в соответствии с действующим законодательством.

В результате рассмотрения жалобы и проведения в соответствии с частью 15 статьи 99 Закона о закупках внеплановой проверки, Комиссия УФАС установила следующее

Представители Заявителя и Уполномоченного органа не явились для участия в рассмотрении жалобы, при этом информированы о времени и месте ее рассмотрения в установленном порядке.

При изучении представленных на заседание Комиссии УФАС материалов установлено, что до окончания срока подачи заявок на участие в Аукционе (09:00 часов 25.03.2014) подано пять заявок на участие в нем, которые Единой комиссией допущены к участию в Аукционе.

В соответствии с частью 3 статьи 64 Закона о закупках: «Документация об электронном аукционе наряду с предусмотренной частью 1 настоящей статьи информацией содержит требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частями 1 и 2 статьи 31 (при наличии таких требований) настоящего Федерального закона».

В соответствии с п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках заказчик устанавливает требование к участникам закупки: «Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма».

В ходе внеплановой проверки Комиссией УФАС установлено, что в связи с исполнением контракта заказчик не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, поскольку предметом закупки является поставка лекарственных препаратов, при этом Заказчик в п.24 информационной карты документации об аукционе (требования к участникам закупки) указал требование к участникам закупки в редакции п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, что является нарушением части 3 статьи 64 Закона о закупках, согласно которой документация об аукционе должна содержать требования к участникам такого аукциона, установленные в соответствии с частями 1 и 2 (при наличии таких требований) статьи 31 Закона о закупках.

Таким образом, заказчик неправоммерно указал в пп. 8 п. 24 требование к участникам закупки, идентичное по содержанию п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, поскольку в результате исполнения контракта он не приобретает права

результаты интеллектуальной деятельности.

В соответствии с п. 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках документация об аукционе наряду с информацией, указанной в извещении о проведении такого аукциона, должна содержать: «требования к содержанию, составу заявки на участие в таком аукционе в соответствии с частями 3 - 6 статьи 66 настоящего Федерального закона и инструкцию по ее заполнению. При этом не допускается установление требований, влекущих за собой ограничение количества участников такого аукциона или ограничение доступа к участию в таком аукционе».

В соответствии с п. 2 части 5 статьи 66 Закона о закупках (пп.2 п.3.5.1.3 документации об Аукционе) вторая часть заявки на участие в электронном аукционе должна содержать, в том числе, документы, подтверждающие соответствие участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 1 и 2 части 1 и частью 2 статьи 31 (при наличии таких требований) Закона о закупках, или копии этих документов, а также декларацию о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Закона о Закупках.

В п. 25 Информационной карты документации об аукционе указано, что вторая часть заявки должна содержать следующие документы и сведения:

1) наименование, фирменное наименование (при наличии), место нахождения, почтовый адрес (для юридического лица), фамилия, имя, отчество (при наличии), паспортные данные, место жительства (для физического лица), номер контактного телефона, идентификационный номер налогоплательщика участника такого аукциона или в соответствии с законодательством соответствующего иностранного государства аналог идентификационного номера налогоплательщика участника такого аукциона (для иностранного лица), идентификационный номер налогоплательщика учредителей, членов коллегиального исполнительного органа, лица, исполняющего функции единоличного исполнительного органа участника такого аукциона

2) документы, подтверждающие соответствие участника аукциона требованиям, установленным пунктами 1 и 2 части 1 статьи 31 Федерального закона 15.04.2013 № 44-ФЗ:

а) копию соответствующей действующей лицензии на фармацевтическую деятельность с приложениями, выданную уполномоченным лицензирующим органом, для юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, осуществляющих торговлю лекарственными препаратами, или если в электронном аукционе участвует производитель, копию действующей лицензии на производство.

б) Документы, подтверждающие правомочность участника закупки на заключение контракта:

- Для физических лиц, в том числе, для индивидуальных предпринимателей – копию документа, удостоверяющего личность;

- Для юридических лиц – копию Устава, в случае подписания документов лицом, имеющим право действовать от имени юридического лица без доверенности, в

иных случаях – копии Устава и Доверенности;

3) декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям, установленным пунктами 3 - 9 части 1 статьи 31 Федерального закона от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ:

а) непроведение ликвидации участника закупки - юридического лица и отсутствие решения арбитражного суда о признании участника закупки - юридического лица или индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) и об открытии конкурсного производства;

б) неприостановление деятельности участника закупки в порядке, установленном Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, на дату подачи заявки на участие в закупке;

в) отсутствие у участника закупки недоимки по налогам, сборам, задолженности по иным обязательным платежам в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации (за исключением сумм, на которые предоставлены отсрочка, рассрочка, инвестиционный налоговый кредит в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах, которые реструктурированы в соответствии с законодательством Российской Федерации, по которым имеется вступившее в законную силу решение суда о признании обязанности заявителя по уплате этих сумм исполненной или которые признаны безнадежными к взысканию в соответствии с законодательством Российской Федерации о налогах и сборах) за прошедший календарный год, размер которых превышает двадцать пять процентов балансовой стоимости активов участника закупки, по данным бухгалтерской отчетности за последний отчетный период. Участник закупки считается соответствующим установленному требованию в случае, если им в установленном порядке подано заявление об обжаловании указанных недоимки, задолженности и решение по такому заявлению на дату рассмотрения заявки на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя) не принято;

г) отсутствие у участника закупки - физического лица либо у руководителя, членов коллегиального исполнительного органа или главного бухгалтера юридического лица - участника закупки судимости за преступления в сфере экономики (за исключением лиц, у которых такая судимость погашена или снята), а также неприменение в отношении указанных физических лиц наказания в виде лишения права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, которые связаны с поставкой товара, выполнением работы, оказанием услуги, являющихся объектом осуществляемой закупки, и административного наказания в виде дисквалификации;

д) Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма;

е) отсутствие между участником закупки и заказчиком, уполномоченным органом конфликта интересов, под которым понимаются случаи, при которых руководитель заказчика, член комиссии по осуществлению закупок, руководитель контрактной

службы заказчика, контрактный управляющий состоят в браке с физическими лицами, являющимися выгодоприобретателями, единоличным исполнительным органом хозяйственного общества (директором, генеральным директором, управляющим, президентом и другими), членами коллегиального исполнительного органа хозяйственного общества, руководителем (директором, генеральным директором) учреждения или унитарного предприятия либо иными органами управления юридических лиц - участников закупки, с физическими лицами, в том числе зарегистрированными в качестве индивидуального предпринимателя, - участниками закупки либо являются близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), усыновителями или усыновленными указанных физических лиц. Под выгодоприобретателями для целей настоящей статьи понимаются физические лица, владеющие напрямую или косвенно (через юридическое лицо или через несколько юридических лиц) более чем десятью процентами голосующих акций хозяйственного общества либо долей, превышающей десять процентов в уставном капитале хозяйственного общества."

4) решение об одобрении или о совершении крупной сделки либо копия данного решения в случае, если требование о необходимости наличия данного решения для совершения крупной сделки установлено федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и (или) учредительными документами юридического лица и для участника такого аукциона заключаемый Контракт или предоставление обеспечения заявки на участие в таком аукционе, обеспечения исполнения Контракта является крупной сделкой;

Таким образом, в п. 25 (пп. «д» пп.3) Информационной карты документации об аукционе (требования к содержанию второй части заявки) Заказчик установил необходимость декларирования соответствия участника закупки требованию, установленным в п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, что является нарушением пункта 2 части 1 статьи 64 Закона о закупках, т.к. Заказчик при исполнении контракта не приобретает права на результаты интеллектуальной деятельности, то, соответственно, установление требования о декларировании участником закупки во второй части заявки соответствия требованию, указанному в п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках (пп. «д» пп.3 п. 25 Информационной карты документации об аукционе), неправомерно.

Согласно **части 1 статьи 69 Закона** о закупках аукционная комиссия рассматривает вторые части заявок на участие в электронном аукционе и документы, направленные заказчику оператором электронной площадки в соответствии с частью 19 статьи 68 Закона о закупках, **в части соответствия их требованиям, установленным документацией о таком аукционе.**

По результатам рассмотрения вторых частей заявок единая комиссия Уполномоченного органа 02.04.2014 года признала все 4 заявки с номерами 6864427, 6875045, 6874691, 6875665 (в т.ч. и заявку Заявителя) не соответствующими установленным требованиям (На основании п.1 части 6 ст. 69 Закона о закупках – не соответствуют п.п. 2 п. 3.5.1.3 части 1, п. 25 части 2 документации об аукционе (вторые части заявок не содержат декларацию о соответствии участника аукциона требованиям, установленным п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, а, кроме того, две из них с номерами 6874691, 6875665 признаны не

соответствующими пп.1 п. 3.5.1.3 части 1 документации об аукционе, поскольку в составе заявки нет сведений об ИНН единоличного исполнительного органа участника аукциона.

Таким образом, исходя из изложенного, действия Единой комиссии Уполномоченного органа по признанию второй части заявки Заявителя не соответствующей установленным требованиям в связи отсутствием декларации о соответствии участника закупки требованию, установленному п.8 части 1 статьи 31 Закона о закупках, обусловлены содержанием документации об аукционе, утвержденной Заказчиком, поскольку в п. 25 Информационной карты документации об аукционе им неправомерно установлено, что в составе второй части заявки должна содержаться декларация о соответствии участника такого аукциона требованиям:

«Обладание участником закупки исключительными правами на результаты интеллектуальной деятельности, если в связи с исполнением контракта заказчик приобретает права на такие результаты, за исключением случаев заключения контрактов на создание произведений литературы или искусства, исполнения, на финансирование проката или показа национального фильма».

В связи с вышеизложенным, Комиссия УФАС считает доводы жалобы Заявителя на действия единой комиссии необоснованными, поскольку решение единой комиссии обусловлено содержанием документации об аукционе, при этом жалоба на положения документации об аукционе согласно части 4 статьи 105 Закона о закупках может быть подана до окончания срока подачи заявок.

В связи с изложенным, руководствуясь частями 15 и 22 статьи 99 Закона о закупках, Комиссия УФАС

РЕШИЛА:

1. Признать жалобу ЗАО «Р-Фарм» от 08.04.2014 №982 необоснованной.
2. Признать в действиях заказчика – ГБУЗ РА «Адыгейский республиканский клинический онкологический диспансер» нарушение пункта 2 части 1 статьи 64, части 3 статьи 64 Закона о закупках.
3. Выдать Единой комиссии Уполномоченного органа, Оператору электронной площадки ЗАО «Сбербанк – АСТ» предписание об отмене протокола подведения итогов аукциона и повторном рассмотрении вторых частей заявок на участие в аукционе №0176200000114000082 без учета требования, установленного Заказчиком, о декларировании участником закупки соответствия требованиям, установленным п. 8 части 1 статьи 31 Закона о закупках (ппп. «д» пп.3 п.25 Информационной карты) и продолжении процедуры определения поставщика в соответствии с требованиями Закона о закупках.
4. Передать материалы дела руководителю Адыгейского УФАС России для рассмотрения вопроса о возбуждении в отношении должностного лица Заказчика административного производства по части 4.2 статьи 7.30 КоАП РФ.

Настоящее решение может быть обжаловано в судебном порядке в течение трех

месяцев со дня его принятия.